

# DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ

---

*6<sup>e</sup> édition*

**2009**

**Daniel Gutmann**

Professeur à l'Université Panthéon-Sorbonne (Paris I)

DALLOZ

---

# TABLE DES MATIÈRES

---

<b>ABRÉVIATIONS</b> .....	V
<b>INTRODUCTION</b> .....	1
<b>§ 1. Généralités</b> .....	1
<b>A. Objet du droit international privé</b> .....	1
<b>B. Hétérogénéité du droit international privé</b> .....	3
<b>§ 2. Sources du droit international privé</b> .....	5
<b>A. Les sources internes du droit international privé</b> .....	5
<b>B. Les sources internationales du droit international privé</b> ....	10
<b>C. La place croissante du droit communautaire</b> .....	18
 <b>PREMIÈRE PARTIE LES CONFLITS DE LOIS</b> .....	 25
 <b>LIVRE 1 THÉORIE GÉNÉRALE DES CONFLITS DE LOIS</b> .....	 29
 <b>TITRE 1 LES FONDEMENTS DE LA THÉORIE</b> <b>DES CONFLITS DE LOIS</b> .....	  31
 <b>CHAPITRE 1 Les fondements historiques</b> .....	 32
<b>SECTION 1. LA PHASE PRÉDOCTRINALE</b> .....	32
<b>SECTION 2. LA PHASE MÉDIÉVALE</b> .....	33
<b>SECTION 3. LA PHASE TERRITORIALISTE</b> .....	34
<b>§ 1. Le territorialisme français</b> .....	35
<b>§ 2. Le territorialisme hollandais</b> .....	36
<b>§ 3. Le territorialisme anglais et américain</b> .....	36

SECTION 4. LA PHASE PERSONNALISTE .....	37
SECTION 5. LA PHASE « SAVIGNIENNE » .....	39
SECTION 6. LA PÉRIODE MODERNE .....	40
§ 1. La critique de la doctrine de Savigny .....	40
§ 2. Une conception pragmatique du conflit de lois .....	42
A. La conception radicale .....	42
B. La conception modérée .....	44
CHAPITRE 2 Les fondements méthodologiques .....	45
SECTION 1. LA MÉTHODE BILATÉRALISTE .....	46
§ 1. L'analyse classique de la règle de conflit bilatérale .....	46
A. La structure de la règle de conflit .....	46
B. Les caractères de la règle de conflit .....	47
§ 2. L'altération de l'analyse classique de la règle de conflit .....	48
A. Les correctifs à l'application mécanique de la règle de conflit .....	48
B. L'influence du contenu des lois en conflit sur la désignation de la loi applicable .....	50
SECTION 2. LA MÉTHODE UNILATÉRALISTE .....	52
§ 1. Les aspects théoriques de l'unilatéralisme .....	52
A. Les bases de l'unilatéralisme .....	52
B. Les défauts de l'unilatéralisme .....	54
§ 2. Les applications pratiques de l'unilatéralisme .....	54
A. Les règles de conflit unilatérales .....	55
B. Les lois de police .....	56
TITRE 2 LES ÉTAPES DU RÈGLEMENT DU CONFLIT DE LOIS ...	63
CHAPITRE 1 La qualification .....	64
SECTION 1. LE CHOIX DE L'ORDRE JURIDIQUE DEVANT OPÉRER LA QUALIFICATION .....	65
§ 1. Position du problème et principe de solution .....	65
§ 2. La qualification <i>lege fori</i> .....	67
A. Les arguments en faveur de la qualification <i>lege fori</i> .....	67
B. Les inconvénients de la qualification <i>lege fori</i> .....	68
SECTION 2. LE CHOIX DE LA CATÉGORIE INTERNE .....	69
§ 1. Les principales catégories .....	69
§ 2. Les problèmes de choix .....	70

<b>A. Le conflit des catégories internes .....</b>	<b>70</b>
<b>B. L'insuffisance des catégories internes .....</b>	<b>71</b>
<b>CHAPITRE 2 Le rattachement .....</b>	<b>74</b>
<b>SECTION 1. LE CONFLIT DE RATTACHEMENTS .....</b>	<b>75</b>
<b>§ 1. Le renvoi en droit positif .....</b>	<b>76</b>
<b>A. Le renvoi au premier degré .....</b>	<b>76</b>
<b>B. Le renvoi au second degré .....</b>	<b>78</b>
<b>§ 2. La controverse sur le renvoi .....</b>	<b>79</b>
<b>A. Les thèses hostiles au renvoi .....</b>	<b>79</b>
<b>B. Les thèses favorables au renvoi .....</b>	<b>80</b>
<b>SECTION 2. L'ÉVOLUTION DU RATTACHEMENT .....</b>	<b>84</b>
<b>§ 1. L'application de la théorie des droits acquis .....</b>	<b>85</b>
<b>A. Le contenu de la théorie des droits acquis .....</b>	<b>85</b>
<b>B. L'application de la théorie des droits acquis à la résolution du conflit mobile .....</b>	<b>86</b>
<b>§ 2. L'application des règles internes de conflit de lois dans le temps .....</b>	<b>87</b>
<b>§ 3. L'interprétation de la règle de conflit .....</b>	<b>88</b>
<b>SECTION 3. LE RATTACHEMENT DES QUESTIONS PRÉALABLES .....</b>	<b>89</b>
<b>TITRE 3 LA MISE EN ŒUVRE DE LA RÈGLE DE CONFLIT .....</b>	<b>93</b>
<b>CHAPITRE 1 L'application de la règle de conflit .....</b>	<b>94</b>
<b>SECTION 1. LE CARACTÈRE OBLIGATOIRE DE LA RÈGLE DE CONFLIT .....</b>	<b>94</b>
<b>§ 1. Le cas où l'une des parties invoque la loi étrangère désignée par la règle de conflit .....</b>	<b>95</b>
<b>§ 2. Le cas où aucune partie n'invoque la loi étrangère désignée par la règle de conflit .....</b>	<b>96</b>
<b>A. Le problème de l'application d'office dans le silence des parties .....</b>	<b>96</b>
<b>B. La force obligatoire de la règle de conflit à l'égard des parties .....</b>	<b>102</b>
<b>SECTION 2. LA RÉALISATION DE LA RÈGLE DE CONFLIT .....</b>	<b>104</b>
<b>§ 1. La connaissance de la loi étrangère .....</b>	<b>104</b>
<b>A. La charge de la preuve de la loi étrangère .....</b>	<b>105</b>
<b>B. Les procédés de preuve de la loi étrangère .....</b>	<b>109</b>

§ 2. L'interprétation de la loi étrangère .....	110
A. L'interprétation souveraine de la loi étrangère par le juge du fond .....	110
B. Le contrôle de la Cour de cassation .....	111
CHAPITRE 2 <b>Les obstacles à l'application de la règle de conflit</b> .....	114
SECTION 1. L'EXCEPTION D'ORDRE PUBLIC .....	114
§ 1. Le contenu de l'ordre public .....	115
§ 2. Les conditions de l'intervention de l'ordre public .....	117
A. Le critère du résultat concret .....	117
B. Le critère de la proximité .....	118
§ 3. Les effets de l'intervention de l'ordre public .....	122
SECTION 2. LA FRAUDE À LA LOI .....	122
§ 1. Les éléments de la fraude à la loi .....	123
A. L'élément matériel .....	123
B. L'élément intentionnel .....	124
§ 2. La sanction de la fraude à la loi .....	125
LIVRE 2 <b>DROIT SPÉCIAL DES CONFLITS DE LOIS</b> .....	127
TITRE 1 <b>LE STATUT PERSONNEL</b> .....	129
CHAPITRE 1 <b>La controverse sur le rattachement du statut personnel</b> .....	130
SECTION 1. LES DONNÉES DU DÉBAT .....	131
§ 1. Les arguments en faveur de la nationalité .....	131
§ 2. Les arguments en faveur du domicile .....	132
SECTION 2. LE SENS DU DROIT POSITIF .....	134
CHAPITRE 2 <b>Le statut individuel</b> .....	136
SECTION 1. L'IDENTIFICATION DE LA PERSONNE .....	137
§ 1. L'état civil .....	137
§ 2. Le nom .....	138
SECTION 2. LA CAPACITÉ DE LA PERSONNE .....	141
§ 1. L'incapacité envisagée à l'occasion d'un acte ponctuel .....	142
A. La variation du domaine de la loi nationale en fonction de la nature de l'incapacité .....	142
B. Le refoulement de la loi nationale .....	143

§ 2. La protection organique des incapables .....	145
A. La compétence de principe de la loi nationale .....	145
B. La Convention de La Haye du 5 octobre 1961 sur la protection des mineurs .....	147
C. La Convention du 13 janvier 2000 sur la protection internationale des adultes .....	150
CHAPITRE 3 <b>Le statut familial</b> .....	153
SECTION 1. LE MARIAGE .....	155
§ 1. La formation du mariage .....	155
A. Les conditions de fond du mariage .....	156
B. Les conditions de forme du mariage .....	159
§ 2. Les effets du mariage .....	162
A. La loi applicable aux effets du mariage .....	163
B. Le domaine de la loi des effets du mariage .....	164
§ 3. La dissolution ou le relâchement du mariage .....	166
A. L'article 309 du Code civil .....	167
B. Les facteurs de complication .....	169
SECTION 2. LA FILIATION .....	175
§ 1. Les filiations par le sang .....	175
A. Les articles 311-14 et 311-15 du Code civil .....	177
B. Les articles 311-17 et 311-18 du Code civil .....	179
C. Les difficultés d'application communes aux articles 311-14 à 311-18 du Code civil .....	180
§ 2. La filiation adoptive .....	184
A. Les règles de conflit en matière d'adoption internationale .....	184
B. La Convention de La Haye du 29 mai 1993 .....	188
TITRE 2 <b>LE STATUT RÉEL</b> .....	191
CHAPITRE 1 <b>Les droits réels</b> .....	192
SECTION 1. LA COMPÉTENCE DE PRINCIPE DE LA <i>LEX REI SITAE</i> .....	193
§ 1. Les fondements de la compétence de la <i>lex rei sitae</i> .....	194
§ 2. Les problèmes de localisation de certains meubles .....	195
SECTION 2. LE DOMAINE DE LA <i>LEX REI SITAE</i> .....	195
§ 1. La nature et le contenu des droits réels .....	196
§ 2. L'acquisition des droits réels .....	196
§ 3. Le conflit mobile .....	198

CHAPITRE 2 <b>Les successions</b> .....	200
SECTION 1. LA DÉTERMINATION DE LA LOI SUCCESSORALE .....	201
§ 1. La succession ab intestat .....	201
A. Les immeubles .....	201
B. Les meubles .....	202
C. La combinaison entre règles de conflit .....	203
§ 2. La succession testamentaire .....	204
A. Les règles de fond .....	204
B. Les règles de forme .....	204
SECTION 2. LES DÉROGATIONS À L'APPLICATION	
DE LA LOI SUCCESSORALE .....	205
§ 1. La concurrence d'une loi plus pertinente .....	206
A. La loi personnelle .....	206
B. La <i>lex rei sitae</i> .....	206
§ 2. La prééminence de considérations substantielles .....	207
TITRE 3 <b>DROIT DES OBLIGATIONS</b> .....	209
CHAPITRE 1 <b>Les faits juridiques</b> .....	210
SECTION 1. LES DÉLITS ET QUASI-DÉLITS .....	210
§ 1. La compétence de la loi du lieu de survenance .....	211
§ 2. Les problèmes de mise en œuvre de la loi	
du lieu de survenance .....	214
SECTION 2. LES QUASI-CONTRATS .....	218
CHAPITRE 2 <b>Les contrats</b> .....	219
SECTION 1. LES RÈGLES DE FOND .....	220
§ 1. La théorie subjective de la loi applicable au contrat .....	220
A. Le contenu de la théorie subjective .....	220
B. Les conséquences de la théorie subjective .....	221
§ 2. La théorie objective de la loi applicable au contrat .....	222
A. La critique des fondements de la théorie subjective .....	222
B. Les conséquences de la théorie objective .....	223
§ 3. La position intermédiaire du droit positif .....	224
A. La liberté de choix .....	226
B. Le rattachement du contrat en l'absence de choix .....	229
C. Le domaine de la loi du contrat .....	234

SECTION 2. LES RÈGLES DE FORME .....	235
§ 1. Le caractère facultatif de la règle <i>locus regit actum</i> .....	236
A. Le principe du caractère facultatif .....	236
B. Les termes de l'option .....	238
§ 2. L'écartement de la règle <i>locus regit actum</i> .....	239
CHAPITRE 3 Les régimes matrimoniaux .....	241
SECTION 1. LA LOI APPLICABLE AU RÉGIME MATRIMONIAL .....	243
§ 1. La loi applicable au moment du mariage .....	243
A. La loi choisie par les époux .....	243
B. La loi applicable à défaut de choix par les époux .....	245
§ 2. Le changement de la loi applicable .....	246
A. Le changement volontaire .....	246
B. Le changement automatique .....	249
SECTION 2. LE DOMAINE DE LA LOI APPLICABLE AU RÉGIME MATRIMONIAL .....	251
§ 1. L'étendue du domaine .....	251
§ 2. Les limites du domaine .....	251
DEUXIÈME PARTIE <b>LES CONFLITS DE JURIDICTIONS</b> .....	253
TITRE 1 <b>LA COMPÉTENCE JUDICIAIRE INTERNATIONALE</b> .....	255
CHAPITRE 1 <b>Le droit français</b> .....	256
SECTION 1. LES RÈGLES DE COMPÉTENCE JUDICIAIRE INTERNATIONALE .....	256
§ 1. Les fondements du dispositif français .....	256
A. Les fondements théoriques .....	257
B. Les fondements historiques .....	259
§ 2. Le contenu du dispositif français .....	261
A. La règle ordinaire de compétence .....	261
B. Les articles 14 et 15 du Code civil .....	263
C. Les immunités .....	268
SECTION 2. LE RÉGIME DE LA COMPÉTENCE JUDICIAIRE INTERNATIONALE .....	272
§ 1. La sanction de l'incompétence .....	272
§ 2. Les conflits de procédures .....	273
A. La litispendance .....	273



<b>B. La connexité .....</b>	<b>274</b>
<b>§ 3. La possibilité pour les parties de déroger aux règles de compétence internationale .....</b>	<b>275</b>
<b>A. Les clauses attributives de juridiction .....</b>	<b>276</b>
<b>B. Les clauses compromissoires .....</b>	<b>277</b>
<b>CHAPITRE 2 Le droit de source internationale .....</b>	<b>279</b>
<b>SECTION 1. LE RÈGLEMENT DU CONSEIL DU 22 DÉCEMBRE 2000 EN MATIÈRE CIVILE ET COMMERCIALE</b>	
<b>(OU RÈGLEMENT « BRUXELLES I ») .....</b>	<b>281</b>
<b>§ 1. Les règles de compétence .....</b>	<b>282</b>
<b>A. Les compétences non exclusives .....</b>	<b>282</b>
<b>B. Les compétences exclusives .....</b>	<b>289</b>
<b>§ 2. Le régime de la compétence .....</b>	<b>290</b>
<b>A. La sanction de l'incompétence .....</b>	<b>290</b>
<b>B. Les conflits de procédures .....</b>	<b>290</b>
<b>C. La prorogation volontaire de compétence .....</b>	<b>291</b>
<b>SECTION 2. LE RÈGLEMENT DU CONSEIL DU 29 MAI 2000 EN MATIÈRE MATRIMONIALE ET EN MATIÈRE DE RESPONSABILITÉ PARENTALE DES ENFANTS COMMUNS (OU RÈGLEMENT « BRUXELLES II ») ET LE RÈGLEMENT DU CONSEIL DU 27 NOVEMBRE 2003 (OU RÈGLEMENT « BRUXELLES II BIS ») .....</b>	
<b>§ 1. Les règles de compétence .....</b>	<b>294</b>
<b>§ 2. Le régime de la compétence .....</b>	<b>295</b>
<b>TITRE 2 L'EFFET DES JUGEMENTS ÉTRANGERS .....</b>	<b>297</b>
<b>CHAPITRE 1 Le droit français .....</b>	<b>298</b>
<b>SECTION 1. L'EFFET SUBORDONNÉ À L'EXEQUATUR .....</b>	
<b>§ 1. L'objet de l'instance en exequatur .....</b>	<b>299</b>
<b>A. Les décisions concernées par l'exequatur .....</b>	<b>299</b>
<b>B. Les effets recherchés par l'instance en exequatur .....</b>	<b>300</b>
<b>§ 2. Les conditions d'efficacité des jugements étrangers .....</b>	<b>301</b>
<b>A. La compétence du tribunal étranger .....</b>	<b>302</b>
<b>B. L'application de la loi compétente d'après les règles françaises de conflit .....</b>	<b>304</b>
<b>C. La conformité à l'ordre public international .....</b>	<b>305</b>
<b>D. L'absence de fraude à la loi .....</b>	<b>306</b>

SECTION 2. L'EFFET NON SUBORDONNÉ À L'EXEQUATUR .....	306
CHAPITRE 2 <b>Le droit de source internationale</b> .....	309
TROISIÈME PARTIE <b>LES SUJETS DU DROIT INTERNATIONAL</b> <b>PRIVÉ</b> .....	313
CHAPITRE 1 <b>Le droit de la nationalité</b> .....	314
SECTION 1. LES DONNÉES GÉNÉRALES DU DROIT DE LA NATIONALITÉ .....	314
§ 1. La notion de nationalité .....	315
A. Définition de la nationalité .....	315
B. Effets de la nationalité .....	317
§ 2. Les sources du droit de la nationalité .....	318
A. La liberté des États .....	318
B. Les conflits de nationalités .....	319
SECTION 2. LE DISPOSITIF FRANÇAIS .....	322
§ 1. L'attribution de la nationalité française .....	323
A. L'attribution à raison de la filiation .....	323
B. L'attribution à raison de la naissance en France .....	324
§ 2. L'acquisition de la nationalité française .....	325
A. Les modes d'acquisition de la nationalité française .....	325
B. Les effets de l'acquisition de la nationalité française .....	330
§ 3. La perte de la nationalité française .....	331
A. La perte par déclaration .....	331
B. La perte par décret .....	332
C. La perte par jugement .....	333
D. La réintégration dans la nationalité française .....	334
§ 4. Le contentieux de la nationalité .....	334
CHAPITRE 2 <b>La condition des étrangers</b> .....	336
<b>BIBLIOGRAPHIE</b> .....	339
<b>INDEX ALPHABÉTIQUE</b> .....	341